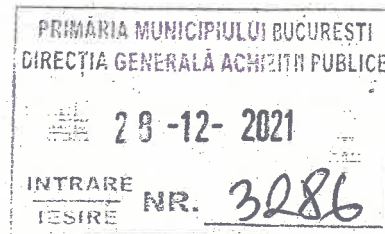
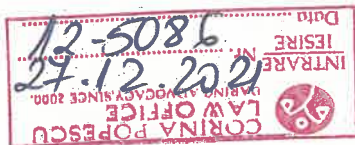
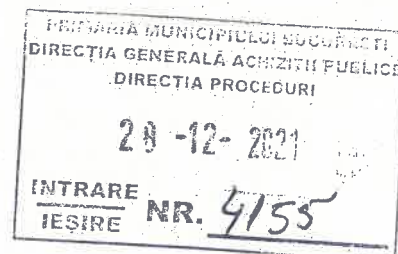




**CORINA POPESCU
LAW OFFICE**
DARING ADVOCACY. SINCE 2000.



CĂTRE: MUNICIPIUL BUCUREȘTI
Bd. Regina Elisabeta nr. 47, București
directiaproceduri@pmb.ro



Referitor: "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora"

Subscrisa, SOLARIS BUS&COACH sp. z.o.o., cu sediul în ul. Obornicka 46, Bolechowo-Osiedle, PL-62005 Owinska, Polonia, înregistrată în Registrul Național al Comerțului sub nr. KRS 0000856560, prin reprezentant împuternicit Mircea Savu, cu sediul ales la Cab. Av. Corina Ruxandra Popescu, în Str. Trifoi nr. 6, sector 3 – București, tel: 0311.071.383, fax: 0311.071.384, email: office@popescu-legal.com,

în temeiul art. 16 alin. 1 din Legea nr. 101/2016,

depunem anexată contestația formulată de subscrisa în temeiul art. 8 din Legea nr. 101/2016, în cadrul procedurii de atribuire având ca obiect "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora", comunicată în termenul legal și către CNSC.

SOLARIS BUS&COACH sp. z.o.o.

Av. Corina-Ruxandra Popescu

Avocat. Doctor în drept

Baroul București, Baroul Paris

Av. Adelina Petcu

t. +40 311 071 383

f. +40 311 071 384

e. office@popescu-legal.com

www.popescu-legal.com

Str. Trifoi, nr. 6, cod 030698

Sector 3, Bucuresti, România

Telefon Registratura: 021-3021515

PMB Registratura

Nr_Înreg: 2018235

NSVD:

Cetățean: CORINA POPESCU
LAW OFFICE -, pentru
SOLARIS BUS&COACH

Adr_Cetățean: Strada Trifoi Nr. 6 Bl. Sc.
Et. Ap. Bucuresti

Tel: 0311071 383

Depus pe: 28.12.2021 12:17:14

Term: 27.01.2022

Ghiseu: 56

Cond.PMB Subordonare Directa PG

Directie - Directia Generala
Achizitii Publice

Comp:

Probl: DGAP - Corespondenta

Desc Probl: ADR. NR. 12-
5086/27.12.2021,
DEPUNE
CONTESTATIA IN
CADRUL PROCED. DE
ATRIBUIRE" ACHIZITIA
UNUI NUMAR DE 100
DE AUTOBUZE
ELECTRICE SI A
INFRASTRUCTURII DE
ÎNCARCARE
NECESARA
ACESTORA"

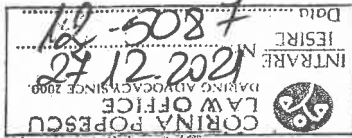
Adresa

Doc: Cerere Original.

Inf Supl: R 989314



**CORINA POPESCU
LAW OFFICE**
DARING ADVOCACY. SINCE 2000.



CĂTRE:

CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR
Str. Stavropoleos nr. 6, sector 3, București

Referitor: Procedură de atribuire contract achiziții publice "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora"; Anunț de participare nr. CN1037659 / 16.12.2021

Autoritate contractantă MUNICIPIUL BUCUREȘTI
Bd. Regina Elisabeta nr. 47, Sector 5, București

directiaproceduri@pmb.ro

Subscrisa, **SOLARIS BUS&COACH sp. z.o.o.**, cu sediul în ul. Obornicka 46, Bolechowo-Osiedle, PL-62005 Owinska, Polonia, înregistrată în Registrul Național al Comerțului sub nr. KRS 0000856560, prin reprezentant împuternicit Mircea Savu, cu sediul ales la Cab. Av. Corina Ruxandra Popescu, în Str. Trifoi nr. 6, sector 3 – București, tel: 0311.071.383, fax: 0311.071.384, email: office@popescu-legal.com,

în temeiul dispozițiilor art. 8 din Legea nr. 101/2016, formulăm:

CONTESTAȚIE

t. +40 311 071 383
f. +40 311 071 384

e. office@popescu-legal.com
www.popescu-legal.com

Str. Trifoi, nr. 6, cod 030698
Sector 3, Bucuresti, România



prin care solicităm, în legătură cu procedura de atribuire a contractului de achiziții publice având ca obiect "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora", identificată în SEAP prin Anunț de participare nr. CN1037659 / 16.12.2021:

- suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziții publice având ca obiect "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora", identificată în SEAP prin Anunț de participare nr. CN1037659 / 16.12.2021,

- anularea parțială a documentației de atribuire, în sensul înlăturării din documentația de atribuire a cerinței privind termenul de livrare de 4 (patru) luni, din luna imediat următoare semnării contractului și înlocuirii acestui termen cu termenul de 12 luni, așa cum rezultă din Raportul privind consultarea pieței, pentru următoarele motive de fapt și de drept:

ÎN FAPT

Subscrisa suntem un potențial ofertant în cadrul procedurii de atribuire, prin licitație deschisă, a contractului de achiziții publice având ca obiect "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora", identificată în SEAP prin Anunț de participare nr. CN1037659 / 16.12.2021.

Analizând documentația de atribuire, subscrisa am constatat inadvertențe în clauzele Proiectului contractului de achiziție publică, față de cele reținute prin Raportul asupra consultării pieței întocmit de autoritatea contractantă, cu consecința creării unui dezechilibru major concurențial.

Pentru a remedia această situație și pentru a crea încă de la debutul procedurii de atribuire șanse egale pentru toți participanții la procedura de atribuire, cu respectarea principiilor prevăzute de art. 2 din Legea nr. 98/2016, subscrisa am solicitat autorității contractante, prin Adresa nr. 12-5022/20.12.2021, să lămurească termenul de livrare a autobuzelor, având în vedere că, potrivit Raportului de consultare a pieței, a rezultat un termen minim de 12 luni.

Până la data prezentei autoritatea contractantă nu a lămurit aspectele învedereate de subscrisa, ceea ce justifică prezentul demers.



ÎN DREPT

1. Suspendarea procedurii de atribuire

Potrivit art. 22 alin. 1 din Legea nr. 101/2016, „În cazuri bine justificate și pentru prevenirea unei pagube iminente, la cererea persoanei interesate, Consiliul poate să dispună prin încheiere, în termen de 3 zile de la primirea cererii, măsura suspendării procedurii de atribuire sau aplicării oricărei decizii luate de autoritatea contractantă, până la soluționarea contestației”.

În prezenta cauză, suspendarea procedurii de atribuire se impune întrucât prezenta contestație vizează elemente esențiale din documentația de atribuire care au un impact semnificativ, pe de-o parte asupra contractului de achiziție publică ce urmează să se încheie, iar, pe de altă parte, asupra fundamentării ofertei subscrisei și celorlalte oferte din procedură.

Astfel, prin Adresa nr. 12-5022/20.12.2021, subscrisa am solicitat lămurirea termenului de livrare a autobuzelor, având în vedere că, potrivit Raportului de consultare a pieței, a rezultat un termen minim de 12 luni.

Până la data prezentei, nu ni s-a comunicat niciun răspuns.

În aceste condiții, nesuspendarea procedurii de atribuire și continuarea acesteia, în condițiile unei documentații de atribuire care încalcă vădit principiile care guvernează procedura de achiziții publice, conduce la pierderea unei perioade importante în elaborarea ofertei.

Suspendarea procedurii de atribuire are drept scop stoparea derulării procedurii de atribuire, în condițiile prezentei documentații de atribuire, și desfășurarea acesteia conform unei documentații de atribuire care să respecte principiile prevăzute de art. 2 alin. 2 din Legea nr. 98/2016.

Precizăm că suspendarea procedurii de atribuire nu produce niciun prejudiciu prezentei proceduri, de vreme ce este în interesul tuturor participanților să se îndrepte neregularitățile săvârșite prin documentația de atribuire și să se respecte principiile prevăzute de art. 2 din Legea nr. 98/2016.

De asemenea, precizăm și că suspendarea procedurii de atribuire profită chiar și autorității contractante, care se poate regăsi în situația lipsei oricărei oferte în termenul limită, de vreme ce concluziile Raportului sunt că termenul minim de livrare este de 12 luni.



Față de aceste motive, sunt îndeplinite condițiile cazului bine justificat și prevenirii pagubei iminente, măsura suspendării procedurii de atribuire fiind un demers necesar.

2. Temeinicia contestației

Potrivit art. 14.1 din Proiect contractului de furnizare, „furnizorul are obligația să livreze produsele la destinația finală pe cheltuiala și riscul propriu, respectând graficul de livrare, prevăzut în Anexa 1 la prezentul Contract”.

Conform Anexei nr. 1 la Contract, rezultă că prima livrare se va efectua la 4 luni de la luna imediat următoare semnării contractului.

Potrivit Raportului privind consultarea pieței nr. 4686/15.04.2021, „în privința graficului de livrare estimat, din analiza răspunsurilor reiese că autobuzele electrice se pot livra într-un termen cuprins între 12 luni (cel mai mic termen de livrare) și 28 de luni (cel mai mare termen de livrare)”.

Conform art. 139 alin. 3 din Legea nr. 98/2016, „Autoritatea contractantă are dreptul de a utiliza sau implementa opiniile, sugestiile sau recomandările primite în cadrul consultărilor prevăzute la alin. (1) pentru pregătirea achiziției și pentru organizarea și desfășurarea procedurii de atribuire, cu condiția ca utilizarea sau implementarea acestor opinii, sugestii sau recomandări să nu aibă ca efect denaturarea concurenței și/sau încălcarea principiilor nediscriminării și transparenței”.

Conform art. 140 alin. 1 din Legea nr. 98/2016, „În situația în care un candidat/ofertant sau o entitate care are legături cu un candidat/ofertant a oferit opinii, sugestii sau recomandări autorității contractante în legătură cu pregătirea procedurii de atribuire, în cadrul consultărilor prevăzute la art. 139 sau în orice alt mod, inclusiv ca parte a unor servicii de consultanță, ori a participat în alt mod la pregătirea procedurii de atribuire, autoritatea contractantă ia toate măsurile necesare pentru a se asigura că participarea respectivului candidat/ofertant la procedura de atribuire nu este de natură a denatura concurența”.

Aceste prevederi reprezintă o transpunere (fidelă) a art. 40-41 din Directiva 2014/24/UE.



CJUE a reținut în cauza Fabricom SA c. Belgia (cauzele reunite C-21/03 și C-34/03) că „*obligația de a respecta principiul egalității de tratament corespunde însăși esenței directivelor în materie de achiziții publice, care urmăresc în special să favorizeze dezvoltarea unei concurențe efective (...)*”. De asemenea, CJUE a arătat că „*toți ofertanții trebuie să dispună de aceleași șanse în formularea termenilor ofertelor*”.

În același sens, s-a arătat că revine autorității contractante sarcina să concilieze punerea în aplicare a consultării prealabile a pieței cu respectarea principiilor fundamentale ale procedurilor de achiziție publică.

Procedurile de consultare a pieței sunt denumite „sourcing” în engleză sau „sourçage” în franceză și sunt menite să evite riscul unor proceduri de achiziție infructuoase și de estimare eronată a prețului de achiziție și a condițiilor de livrare. Totodată însă, aceste proceduri sunt considerate o sursă potențială de ruptură a egalității de tratament între ofertanți.

Așa cum rezultă din Raportul asupra consultării pieței, subscrisa am transmis opinii/sugestii la Anunțul privind consultarea pieței publicat de autoritatea contractantă, alături de alți operatori economici care participă la proceduri de atribuire din domeniul furnizării autobuzelor.

Sugestia subscrisei a fost avută în vedere de autoritatea contractantă la emiterea Raportului privind consultarea pieței, reținând că „*în privința graficului de livrare estimat din analiza răspunsurilor reiese că autobuzele electrice se pot livra într-un termen cuprins între 12 luni (cel mai mic termen de livrare) și 28 de luni (el mai mare termen de livrare)*”.

De vreme ce în cadrul procedurii de consultare a pieței s-a sugerat că termenul minim de livrare este de 12 luni, iar cei care au participat la prezentarea opiniei sunt și o parte din cei care vor participa și la procedura de atribuire, dar în care se impune ca termenul minim de livrare să fie de 4 luni, rezultă că are loc o denaturare a concurenței și o eliminare de pe piață a tuturor celor care au prezentat opinii în sensul că termenul de livrare este de minim 12 luni.

Cu alte cuvinte, de vreme ce autoritatea contractantă cunoaște că 5 din cei 7 participanți la consultarea pieței au prezentat un termen minim de 12 luni, iar în documentația de atribuire a impus cerința livrării autobuzului într-un termen



de minim 4 luni, rezultă că autoritatea contractantă a eliminat artificial și nelegal participanții care au prezentat sugestia lor de livrare.

Este evident că cei care au participat la consultarea pieței sunt operatori economici interesați de procedura de atribuire inițiată de autoritatea contractantă și vor depune o ofertă, fiind însă înlăturați automat, prin simplul fapt că deja autoritatea cunoaște că aceștia nu vor putea îndeplini cerința de livrare în minim 4 luni.

Precizăm că stabilirea termenului de 4 luni este de natură să afecteze concurența, având în vedere timpul normal necesar pentru fabricarea și livrarea autobuzelor, cu atât mai mult cu cât acesta reprezintă numai 1/3 din termenul minim de 12 luni rezultat în urma consultării pieței.

Deși autoritatea contractantă are „dreptul de a utiliza sau implementa” informațiile obținute în urma procedurilor de „sourcing”, acest drept nu poate fi exercitat astfel încât să aducă atingere concurenței.

Conform art. 50 din Legea nr. 98/2016, *„Autoritățile contractante nu vor concepe sau structura achizițiile ori elemente ale acestora cu scopul exceptării acestora de la aplicarea dispozițiilor prezentei legi ori al restrângerii artificiale a concurenței. În sensul alin. (1), se consideră că există o restrângere artificială a concurenței în cazul în care achiziția ori elemente ale acesteia sunt concepute sau structurate cu scopul de a favoriza ori dezavantaja în mod nejustificat anumiți operatori economici”*.

Întrucât în urma consultării pieței a rezultat că termenul minim pentru livrare este 12 luni, stabilirea unui termen nu doar inferior termenului minim, ci reprezentând numai 1/3 din acesta favorizează nejustificat unii operatori (care ar urma să depună oferte) și dezavantajează nejustificat alți operatori (care au participat la consultarea pieței și care nu ar putea depune oferte).

Asemenea demers este evident nejustificat obiectiv, neexistând nicio rațiune pentru care autoritatea contractantă ar impune un termen de livrare foarte mic raportat la rezultatul procedurii de consultare a pieței.

Pentru toate aceste motive, solicităm:



- suspendarea procedurii de atribuire a contractului de achiziții publice având ca obiect "Achiziția unui număr de 100 de autobuze electrice și a infrastructurii de încărcare necesară acestora", identificată în SEAP prin Anunț de participare nr. CN1037659 / 16.12.2021,

- anularea parțială a documentației de atribuire, în sensul înlăturării din documentația de atribuire a cerinței privind termenul de livrare de 4 (patru) luni, din luna imediat următoare semnării contractului și înlocuirii acestui termen cu cel de 12 luni, așa cum s-a reținut prin Raportul privind consultarea pieței,

Anexăm prezentei:

- împuternicire avocațială emisă în baza contractului de asistență juridică nr. 3029840/20.12.2021,
- Raportul privind consultarea pieței nr. 4686/15.04.2021,
- Fișa de date aferentă procedurii de atribuire,
- Proiectul contractului de achiziție publică,
- Dovada transmiterii prezentei contestații către autoritatea contractantă.

SOLARIS BUS&COACH sp. z.o.o.

Av. Corina-Ruxandra Popescu

Avocat. Doctor în drept

Baroul București. Baroul Paris

Av. Adelina Petcu

